

MDR

# Monatsschrift für Deutsches Recht

Zeitschrift für Zivil- und Zivilverfahrensrecht

## Herausgeber-Beirat

VorsRIBGH Dr. Klaus Bacher · RA Dr. Hubert W. van Bühren · RiOLG a.D. Peter David · RA Dietrich Freyberger · RA Stephan Göcken · Notar a.D. Prof. Dr. Dr. Herbert Grziwotz · Prof. Dr. Wolfgang Hau · RA Prof. Dr. Stefan Hertwig · VorsRiOLG a.D. Lothar Jaeger · RA Prof. Dr. Matthias Kilian · VorsRiOLG a.D. Dr. Wolfgang Kramer · RA Dr. Wilhelm Moll, LL.M. · RA Dr. Hartmut v. Rechenberg · RA Prof. Dr. Martin Rehborn · RA Prof. Dr. Günter Schmeel · VorsRiLG a.D. Prof. Dr. Friedemann Sternel · Prof. Dr. Michael Timme · RiAG Dr. Christopher Witkewitsch · RA am BGH Prof. Dr. Volkert Vorwerk · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

## Ständige Mitarbeiter

VorsRiOLG a.D. Rolf Alpes · VorsRiOLG Manfred Aps · Gisela Goebel · RiOLG Ralf Kremer · RAin Natalie Malcolm · RAin Dr. Jeanette Nolte · RiOLG a.D. Rolf M. Spannuth · VorsRiLG Roland Zickler

## Inhalt

[mdr-recht.de](http://mdr-recht.de)

### Aufsätze

#### Vertragsrecht

**Prof. Dr. Michael Schörnig – Umsetzung der Warenkaufrichtlinie der Europäischen Union im deutschen Kaufrecht** – Gesetz zur Regelung des Verkaufs von Sachen mit digitalen Elementen und anderer Aspekte des Kaufvertrags

Der Bundestag hat am 24.6.2021 das von der Bundesregierung eingebrachte Gesetz zur Regelung des Verkaufs von Sachen mit digitalen Elementen und anderer Aspekte des Kaufvertrags beschlossen (BGBl. I Nr. 37 v. 30.6.2021, S. 2133). Mit dem Gesetz wird die europäische Warenkaufrichtlinie in deutsches Recht transformiert. Diese zielt neben den Änderungen im Sachmangelrecht u.a. auf die Einführung von Aktualisierungspflichten für Verkäufer digitaler Geräte, wenn der Käufer ein Verbraucher ist. .... 1097

#### Berufsrecht

**Dr. Alexander Siegmund – Die BRAO-Reform 2021 – ein Rundumschlag**

Die BRAO-Reform 2021 ist mit dem Gesetz zur Neuregelung des Berufsrechts der anwaltlichen und steuerberatenden Berufsausübungsgesellschaften sowie zur Änderung weiterer Vorschriften im Bereich der rechtsberatenden Berufe vom 7.7.2021 umgesetzt worden. Handlungsbedarf ergab sich, da das BVerfG im Jahr 2014 bzw. 2016 die Regelungen zum zulässigen Gesellschafterkreis und den Mehrheitserfordernissen in interprofessionellen Berufsausübungsgesellschaften unter Beteiligung von Rechtsanwälten für teilweise verfassungswidrig erklärt hatte. Zusammen mit dem Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts vom 17.8.2021 wollte der Gesetzgeber nun eine umfassende Gesamtlösung schaffen. In diesem Zusammenhang wurden zahlreiche weitere Normen der BRAO angepasst. *Alexander Siegmund* stellt die wesentlichen Neuregelungen im Überblick vor. .... 1102

#### Verfahrensrecht

**Leon Marcel Kahl – Alternativen zur Beweislastentscheidung bei Beweisnot – Salomonische Urteile im deutschen Recht?**

Der Beitrag behandelt drei Problemkreise, in denen sich eine Entscheidung anhand von Quoten als Alternative zu Beweislastentscheidungen anbietet: Kausalität und Erfolgchancen, Kausalität bei Massenschäden sowie Quotelungen als Alternativen zu Vermutungen. *Leon Marcel Kahl* nimmt dafür u.a. Anleihe an die englische lost-chances-Lehre und die kalifornische market share liability, um nach Gewinn- oder Verursachungswahrscheinlichkeiten Schadensersatz zuzusprechen. Schließlich greift er die Ursachenvermutung beim Arzthaftungsrecht (§ 630h Abs. 5 BGB) sowie die Eigentumsvermutung (§ 1006 BGB) heraus und schlägt vor, auch hier anhand des erhöhten Verletzungsrisikos bzw. beim Eigentum mittels Bruchteilsgemeinschaft hälftig zu quoteln. .... 1107



**Otto Schmidt live – der Podcast.** Neueste Urteile, wichtige Gesetze und Rechtsfragen.  
Jetzt kostenlos anhören: [otto-schmidt.de/podcast](http://otto-schmidt.de/podcast).

## Inhalt

**Prozessrecht aktiv**

Beweisrecht: Reichweite der Beweiskraft des Tatbestandes

(BGH, Urt. v. 10.6.2021 – III ZR 38/20, MDR 2021, 1152)

**Hans-W. Laumen** ..... 1113

Gewillkürte Gruppenklage II: Vereinfachung des Schadensersatzprozesses der Konzernmuttergesellschaft wegen Angestelltenbestechung

(BAG, Urt. v. 25.2.2021 – 8 AZR 171/19, MDR 2021, 1072)

**Gregor Vollkommer** ..... 1115

Zeugenbeweis: Nichterscheinen des Zeugen wegen pandemiebedingter Gesundheitsrisiken

(OLG Brandenburg, Beschl. v. 27.4.2021 – 3 W 39/21, MDR 2021, 961)

**Frank O. Fischer** ..... 1116

**Rechtsprechung****Vertragsrecht**

Pflegeheimvertrag: Unwirksame Vereinbarung einer Reservierungsgebühr – auch ggü. Privat-Pflegeversicherten

(BGH, Urt. v. 15.7.2021 – III ZR 225/20) ..... 1117

**Rechtsdienstleistungsgesetz: „Sammelklage-Inkasso“ als Inkassodienstleistung; Anforderungen an eine positive Fortführungsprognose bei drohender Überschuldung**

(BGH, Urt. v. 13.7.2021 – II ZR 84/20) ..... 1119

Widerruf eines Darlehensvertrags bei Vortäuschung eines gewerblichen Geschäftszwecks

(OLG Bremen, Beschl. v. 8.6.2021 – 1 U 24/21) ..... 1120

Corona-Pandemie: Hotelzimmerstornierung vor Beherbergungsverbot

(OLG Köln, Urt. v. 14.5.2021 – 1 U 9/21) ..... 1121

**Miet- und WEG-Recht**

Jahresabrechnung bei einer Mehrhausanlage mit Untergemeinschaften

(BGH, Urt. v. 16.7.2021 – V ZR 163/20) ..... 1122

**Pandemiebedingte Störung der Geschäftsgrundlage bei der Hotelpacht**

(LG Krefeld, Urt. v. 14.7.2021 – 2 O 58/21) ..... 1124

Preisanpassungsklausel in WEG-Verwaltervertrag

(LG Frankfurt/M., Urt. v. 24.6.2021 – 2-13 S 35/20) ..... 1125

**Baurecht**

**Bauvertrag: Vertragsschluss durch Unterzeichnung von Anlagen**

(OLG München, Urt. v. 14.7.2021 – 20 U 7008/20 Bau) ..... 1125

Architektenhonorar: Abrechnung nach Mindestsätzen

(OLG Düsseldorf, Urt. v. 24.6.2021 – 5 U 222/19) ..... 1126

**5 Module.  
3 Nutzer.  
1 Preis.**

Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!

[www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)

Aktionsmodul  
Otto Schmidt  
**Gesellschaftsrecht**

## Inhalt

### Kfz- und Verkehrsrecht

#### Abgas-Skandal: Grenzen der Ersatzlieferung bei einem Nachfolgemodell

(BGH, Ur. v. 21.7.2021 – VIII ZR 254/20) ..... 1127

Abgas-Skandal: Substantiierung in der Berufungsbegründung

(BGH, Beschl. v. 8.6.2021 – VI ZB 47/20) ..... 1129

Allgemeine Kostenpauschale in Verkehrsunfallsachen

(OLG Celle, Ur. v. 16.6.2021 – 14 U 152/20) ..... 1129

### Haftungsrecht

#### Staatshaftung: Wirkung der nach Landesrecht normierten Verjährungs-„Unterbrechung“

(BGH, Ur. v. 24.6.2021 – III ZR 151/20) ..... 1131

Berechnung des Steuerschadens bei zusammenveranlagten Ehegatten

(BGH, Ur. v. 8.6.2021 – VI ZR 924/20) ..... 1132

Prospekthaftung: Aufklärung über Fremdfinanzierungs-Risiken und Verflechtungen

(BGH, Beschl. v. 18.5.2021 – XI ZB 19/18) ..... 1133

Schadensersatz wegen verzögerter Zurverfügungstellung eines Kindergartenplatzes

(OLG Dresden, Ur. v. 30.4.2021 – 1 U 1695/20) ..... 1135

Arzthaftung: Aufklärung über Behandlungsalternative und Darlegung eines Entscheidungskonflikts

(OLG Köln, Ur. v. 28.4.2021 – 5 U 151/18) ..... 1136

### Familienrecht

#### Betreuerauswahl bei Ablehnung einer bestimmten Person durch den Betroffenen

(BGH, Beschl. v. 30.6.2021 – XII ZB 133/21) ..... 1137

Abänderung des Vornamens eines Elternteils im Geburtseintrag des Kindes

(BGH, Beschl. v. 2.6.2021 – XII ZB 405/20) ..... 1137

Eignung des Bevollmächtigten

(BGH, Beschl. v. 21.4.2021 – XII ZB 164/20) ..... 1139

Abänderung eines Umgangsmodells zugunsten eines Wechselmodells

(OLG Frankfurt, Beschl. v. 6.7.2021 – 3 UF 144/20) ..... 1139

Antrag auf Wohnungszuweisung nach vorangegangener Gewalt zwischen Ehegatten

(OLG Nürnberg, Beschl. v. 10.6.2021 – 11 UF 227/21) ..... 1140

### Erbrecht

#### Vergütung des Nachlasspflegers

(BGH, Beschl. v. 29.6.2021 – IV ZB 16/20) ..... 1141

Streitwert von Klage und Widerklage bzgl. eines Pflichtteils- sowie eines Pflichtteils-ergänzungsanspruchs

(OLG Braunschweig, Beschl. v. 7.7.2021 – 3 W 30/21) ..... 1142

### Arbeitsrecht

#### Anrechnung anderweitig erzielten Verdienstes nach Auslegung einer sog. Sprinterklausel

(BAG, Ur. v. 23.2.2021 – 5 AZR 314/20) ..... 1143

Informationsanspruchsfortbestand bei Negativauskunft nach Arbeitszeitverlängerungsbegehren

(BAG, Ur. v. 21.1.2021 – 8 AZR 195/19) ..... 1144

### Gesellschaftsrecht

Aktiengesellschaft: Unzulässige Vergütung des Aufsichtsrats I

(BGH, Ur. v. 29.6.2021 – II ZR 75/20) ..... 1145

Aktiengesellschaft: Unzulässige Vergütung des Aufsichtsrates II

(BGH, Ur. v. 22.6.2021 – II ZR 225/20) ..... 1146

### Wettbewerbsrecht und gewerblicher Rechtsschutz

#### Zur Schutzfähigkeit eines Sattelunterseite-Designs für Fahr- oder Motorräder

(BGH, Beschl. v. 1.7.2021 – I ZB 31/20 – Sattelunterseite) .... 1147

Zulässigkeit von Bestpreisklauseln für Hotelbuchungsportale

(BGH, Beschl. v. 18.5.2021 – KVR 54/20 – Booking.com) ..... 1148

Auslegung eines Patentanspruchs

(BGH, Ur. v. 2.3.2021 – X ZR 17/19 – Schnellwechsellern) .. 1150

Reiseveranstalter: Vorspiegeln eines nach objektiven Kriterien durchgeführten Tests

(OLG München, Ur. v. 11.3.2021 – 6 U 6125/20) ..... 1150

## Inhalt

### Verfahrensrecht

Zum Eintritt des Verbundes aus Scheidungs- und Folgesachen	(BGH, Beschl. v. 21.7.2021 – XII ZB 21/21).....	1150
Erneute Betroffenenanhörung nach seinem Abrücken vom Einverständnis	(BGH, Beschl. v. 16.6.2021 – XII ZB 228/21).....	1151
Rechtsstreitaussetzung bei internationalem Zuständigkeitsstreit aufgrund einseitiger ausschließlichen Gerichtsstandsvereinbarung	(BGH, Beschl. v. 15.6.2021 – II ZB 35/20 (Ls.)) .....	1151
Beweiskraft des Tatbestandes für Parteivorbringen	(BGH, Urt. v. 10.6.2021 – III ZR 38/20) .....	1152
Überschreitung der Überprüfungsfrist im betreuungsrechtlichen Beschwerdeverfahren	(BGH, Beschl. v. 2.6.2021 – XII ZB 540/20).....	1152
Erneute Anhörung des Betroffenen bei neuer Tatsachengrundlage	(BGH, Beschl. v. 12.5.2021 – XII ZB 109/21) .....	1153
Kapitalanleger-Musterverfahren: Keine Rechtsstreits-Teilaussetzung im Hinblick auf Zulässigkeitsfragen	(BGH, Beschl. v. 4.5.2021 – II ZB 30/20).....	1153
Keine Klageänderung durch Geltendmachung des VWG-Absonderungsrechts	(BGH, Urt. v. 8.4.2021 – III ZR 62/20) .....	1154
<b>Rechtzeitige Geltendmachung der Besorgnis der Befangenheit eines Sachverständigen</b>	(KG, Beschl. v. 16.6.2021 – 16 WF 82/21).....	1155

### Zwangsvollstreckungsrecht

<b>Forderungspfändung: Unpfändbarkeit bloßer Handlungsoptionen</b>	(BGH, Beschl. v. 23.6.2021 – VII ZB 15/18).....	1156
Vollstreckbarkeit eines Umgangsvergleiches	(OLG Zweibrücken, Beschl. v. 24.6.2021 – 2 WF 116/21).....	1157

### Gebührenrecht

<b>Betreuervergütung bei Leben des Betroffenen in einer ambulant betreuten Einrichtung</b>	(BGH, Beschl. v. 16.6.2021 – XII ZB 46/21).....	1157
Zeitanteilige Berechnung der Fallpauschale des Betreuers	(BGH, Beschl. v. 16.6.2021 – XII ZB 208/20) .....	1158
Prozesskostensicherheit für Gesellschaft mit inländischer Zweigniederlassung	(OLG München, Urt. v. 24.6.2021 – 29 U 3503/20) .....	1159

### MDR Report

#### Im Blickpunkt

Zustimmung zur Kündigung des Mietvertrages für die frühere Ehemwohnung – Zugleich eine Besprechung zu OLG Oldenburg v. 29.3.2021 – 13 UF 2/21, MDR 2021, 1013 (Martin Fischer) .....	R277
--	------

#### Rechtsprechung kompakt

Arbeitsrecht.....	R278
Familien- und Erbrecht.....	R279
Haftungsrecht .....	R279
Kfz-Recht.....	R279
Wettbewerbsrecht.....	R279
Miet- und Wohnungseigentumsrecht.....	R283
Verfahrensrecht .....	R283
Versicherungsrecht .....	R285
Zwangsvollstreckungsrecht.....	R285

#### Fachliteratur

Neue Bücher und Neuauflagen .....	R285
-----------------------------------	------

#### Anwalts geschichten

Übertragbarkeit.....	R287
----------------------	------